

## РЕШЕНИЕ

### по делу № РНП-49-47-2018

07.12.2018

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд без участия представителей сторон, извещенных надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Администрации Тенькинского городского округа Магаданской области материалов для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «ПК «ОмегаЭнерго», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация котельных п. Омчак (поставка котла водогрейного КВр-2,5 МВт в количестве две ед.)» (реестровый номер <...> ).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) внеплановой проверки

#### УСТАНОВИЛА:

1. 23.03.2018 заказчиком – Администрацией Тенькинского городского округа Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация котельных п. Омчак (поставка котла водогрейного КВр-2,5 МВт в количестве две ед.)» (реестровый номер <...> ). Начальная (максимальная) цена контракта 3 340 250,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 09.04.2018 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 10.04.2018; дата проведения аукциона – 13.04.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 10.04.2018 №0347300007618000007-1, всего на участие в электронном аукционе было подано 9 аукционных заявок. По результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в электронном аукционе и признании участниками электронного аукциона участников закупки с порядковыми номерами 1,2,3,4,6,7,8,9. Участнику №5 отказано в допуске к участию в электронном аукционе в связи с непредставлением информации, предусмотренной пп. «а» п. 1 ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе.

Согласно протоколу подведения итогов №0347300007618000007-3 от 17.04.2018 по результатам рассмотрения вторых частей заявок победителем аукциона признано ООО «ПК «ОмегаЭнерго» с ценой контракта 2 380 068,75 рублей.

08.05.2018 между Администрацией Тенькинского городского округа Магаданской области и ООО «ПК «ОмегаЭнерго» заключен муниципальный контракт № 0347300007618000007-0135151-02.

**2.** Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику,

исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с пунктом 10.2 муниципального контракта № 0347300007618000007-0135151-02 от 08.05.2018 расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае **одностороннего отказа** стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с [гражданским законодательством](#).

Согласно статье 10.3 муниципального контракта № 0347300007618000007-0135151-02 от 08.05.2018 заказчик имеет право отказаться в одностороннем порядке от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, предварительно уведомив исполнителя за 10 рабочих дней в случае:

- отказа Поставщика передать Заказчику Товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения Поставщиком требований к качеству Товара, а именно обнаружение Заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения Поставщиком в разумный срок требования Заказчика о доукомплектовании Товара;

- неоднократного нарушения Поставщиком сроков поставки Товара;
- отступления Подрядчика от условий Контракта, которые не были устранены в установленный Заказчиком срок, либо являются существенными и неустраняемыми.

В соответствии со статьей 10.4 контракта решение одной Стороны об одностороннем отказе от исполнения Контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой принятия такого решения, направляется другой Стороне по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Стороны, указанному в Контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение подтверждения о его вручении.

Из представленных материалов следует, что ООО «ПК «ОмегаЭнерго» обязательства по контракту выполнены ненадлежащим образом, а именно – товар не соответствует условиям контракта и поставлен с нарушением сроков.

22.10.2018 Администрацией Тенькинского городского округа Магаданской области принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Во исполнение требований ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 25.10.2018, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 23.10.2018, а также направлено ООО «ПК «ОмегаЭнерго» заказным письмом с уведомлением. 23.10.2018 решение об одностороннем отказе также направлено по электронной почте.

Как следует из представленных материалов, подтверждение о вручении ООО «ПК «ОмегаЭнерго» копии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в виде почтового уведомления у заказчика отсутствует. Однако, из материалов дела следует, что ООО «ПК «ОмегаЭнерго» было получено уведомление о принятии заказчиком решения об одностороннем отказе, что подтверждается также письмом Общества в адрес заказчика от 06.11.18 исх.№328. Из указанного письма следует, что поставщик не отказывается от исполнения контракта, а также, что решение об одностороннем

отказе принято заказчиком преждевременно.

Следовательно, датой надлежащего уведомления следует считать дату, когда заказчиком было получено от ООО «ПК «ОмегаЭнерго» письмо исх.№328 от 06.11.2018 – 07.11.2018.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика – **19.11.2018.**

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте карточка о расторжении контракта сформирована заказчиком **23.11.2018.**

**3** . Администрация Тенькинского городского округа Магаданской области в заявлении указала, что ООО «ПК «ОмегаЭнерго» обязательства по контракту выполнены ненадлежащим образом, а именно – товар не соответствует условиям контракта и поставлен с нарушением сроков.

[Статьей 309](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии с пунктом 1.1 муниципального контракта №0347300007618000007-0135151-02 от 08.05.2018 предметом настоящего Контракта является поставка котла водогрейного КВр-2,5 МВт (в количестве 2 ед.) для нужд котельных поселка Омчак Тенькинского городского округа Магаданской области.

В соответствии с пунктом 1.3 вышеуказанного контракта сроки поставки товара или завершения работ: в течение 70 (семьдесят) дней со дня следующего за днем подписания Контракта.

Согласно возражениям, представленных ООО «ПК «ОмегаЭнерго» до начала заседания Комиссии, так как Организация не имеет собственного производства, 08.05.2018 был заключен договор поставки №805/18-К с ООО «КЗ «ЭнергоАльянс» и произведена оплата в размере 100%, что подтверждается копией платежного поручения №29777 от 08.05.2018. В установленный срок (до 07.06.2018) ООО «КЗ «ЭнергоАльянс» товар не изготовил. Фактически товар был

получен ООО «ПК «ОмегаЭнерго» 26.07.2018, что подтверждается копией счета-фактуры №396 от 26.07.2018, копией товарной накладной №228 от 26.07.2018.

21.09.2018 ООО «ПК «ОмегаЭнерго» была произведена поставка товара заказчику в полном объеме, что подтверждается копией акта приема-передачи товаров №010 от 21.09.2018.

В соответствии с вышеуказанным актом приема-передачи товаров, заказчик пришел к выводу, что один из поставленных котлов не подлежит приемке в связи с его несоответствием условиям контракта. Данный вывод сделан на основании экспертного заключения, согласно которому, фактически поставлен котел КВр – 2,5 (2,15) мВт с ручной топкой, на твердом топливе стальной, топка с охлаждаемой **угловой решеткой**, с топочным коробом, тогда как техническим заданием была предусмотрена **решетка колосниковая** с чугунными колосниками 900x210, толщина колосников не менее 10 мм, в количестве 14 шт.

Заказчиком направлена претензия ООО «ПК «ОмегаЭнерго» об устранении недостатков товара в течении 30 дней.

В ответ на претензию, ООО «ПК «ОмегаЭнерго» были направлены письма (исх.№2809/18 от 28.09.18, исх.№1910 от 19.10.2018), согласно которым Общество гарантировало замену вида топки на колосники. В подтверждение данных намерений Обществом предоставлены копия договора с ИП Волокитиным А.В. о приведении котла в соответствие с характеристиками, предусмотренными контрактом, счет №27 от 05.10.2018, платежное поручение №8564 от 08.10.2018, товарная накладная №105 от 11.10.2018, счет-фактура №105 от 11.10.2018, квитанция о приемке груза к перевозке АР 189675 от 22.10.2018. Данные документы подтверждают приобретение и поставку колосников для последующей замены вида топки.

В соответствии с перепиской сторон, поставщик неоднократно уведомлял заказчика, что от обязанностей по контракту он не отказывается, указывал примерные сроки исправления недостатков товара, так как груз должен придти в г. Магадан 20-30 ноября 2018 года. Также Общество указывает, что задержка поставки товара произошла по независящим от него причинам.

Согласно представленным пояснениям, исходя из переписки сторон ООО «ПК «ОмегаЭнерго», в настоящее время груз (колосник чугунный) находится в порту г. Магадан. Заказчик принять товар

отказался, в связи с тем, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым. Данный факт следует из письма Администрации Тенькинского городского округа Магаданской области от 30.11.2018.

**4.** В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае **одностороннего отказа** заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности индивидуального предпринимателя в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Исследовав представленные материалы, принимая во внимание письменные возражения ООО «ПК «ОмегаЭнерго», Комиссия пришла к выводу, что со стороны ООО «ПК «ОмегаЭнерго» не усматриваются признаки недобросовестного поведения, а именно отказ от исполнения контракта, так как поставщиком был поставлен товар, а

также впоследствии приняты меры по устранению недостатков товара. Помимо этого, задержка при устранении недостатков товара произошла по причинам, не зависящим от поставщика. Данные факты подтверждаются представленными Обществом копиями документов, что свидетельствует о добросовестном выполнении обязательств, предусмотренных контрактом.

Вышеизложенные обстоятельства, позволяют сделать вывод о том, что у ООО «ПК «ОмегаЭнерго» имелось намерение исполнить контракт в полном объеме.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО «ПК «ОмегаЭнерго» отсутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Тенькинского городского округа Магаданской области в отношении ООО «ПК «ОмегаЭнерго» (ИНН:2225175765) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.